

บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

เรื่อง การบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการ
ในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ กรณีโครงการอนุญาตประกอบกิจการจำหน่าย
สินค้าปลอดอากร ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานภูมิภาค
และโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสาร
ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ

บริษัทท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) (ทอท.) ได้มีหนังสือ ด่วนที่สุด ที่
ทอท. ๑๓๔๙/๒๕๕๐ ลงวันที่ ๒ มีนาคม ๒๕๕๐ ถึงสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา สรุปความ
ได้ว่า ทอท. ประสงค์จะขอหารือการบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือ
ดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ กรณีโครงการอนุญาตประกอบกิจการจำหน่ายสินค้า
ปลอดอากร ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานภูมิภาค และโครงการบริหารจัดการ
กิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสาร ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ โดยมีข้อเท็จจริงและข้อหารือ
ประกอบการพิจารณา ดังนี้

๑. ข้อเท็จจริง

๑.๑ ที่มาของโครงการ

ในโครงการอนุญาตประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากร ณ ท่า
อากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานภูมิภาค และโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์
ณ อาคารผู้โดยสาร ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ ระยะเวลา ๑๐ ปี ทอท. ได้ว่าจ้างบริษัทที่ปรึกษาเพื่อ
ดำเนินการศึกษาวิเคราะห์ความเป็นไปได้ของโครงการและพิจารณาว่า โครงการดังกล่าวมีมูลค่า
การลงทุนที่จะต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการใน
กิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ หรือไม่ อย่างไร ซึ่งที่ปรึกษาของ ทอท. ได้จัดทำรายงานฉบับสมบูรณ์
ในงานทั้งสองโครงการแล้ว ดังนี้

(๑) โครงการอนุญาตประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากร ณ ท่า
อากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานภูมิภาค

ที่ปรึกษาได้คิดคำนวณมูลค่าลงทุนของโครงการ ดังนี้

(ก) ใช้สมมุติฐานของอายุสัญญาร้านค้าปลอดอากรเฉพาะที่ท่าอากาศ
ยานสุวรรณภูมิ ๕ ปี และใช้พื้นที่ประกอบกิจการประมาณ ๕,๐๐๐ ตารางเมตร

(ข) การลงทุนในส่วนภาครัฐ (เฉพาะที่ทำอากาศยานสุวรรณภูมิ) เป็นเงินประมาณ ๔๐๕,๑๙๗,๔๖๔ บาท ประกอบด้วย มูลค่าก่อสร้างอาคารตามสัดส่วนพื้นที่ประกอบกิจการ และค่าเช่าที่ ทอท. จะต้องจ่ายให้กับกรมธนารักษ์ตามสัดส่วนพื้นที่ประกอบกิจการ

(ค) การลงทุนในส่วนภาคเอกชน (เฉพาะที่ทำอากาศยานสุวรรณภูมิ) เป็นเงินประมาณ ๔๐๘,๖๔๐,๔๗๙ บาท ประกอบด้วย ค่าตกแต่งร้านค้า เงินลงทุนในระบบคอมพิวเตอร์ และเงินลงทุนเพื่อใช้ในการซื้อสินค้าเข้ามาจำหน่าย ณ วันเริ่มเปิดดำเนินการ

รวมมูลค่าการลงทุนทั้งในส่วนของภาครัฐและเอกชนเป็นมูลค่าลงทุนโครงการ ณ ทำอากาศยานสุวรรณภูมิ เป็นเงินประมาณ ๘๑๓,๘๓๘,๔๔๓ บาท

(๒) โครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสารทำอากาศยานสุวรรณภูมิ

ที่ปรึกษาได้คิดคำนวณมูลค่าลงทุนของโครงการ ดังนี้

(ก) ใช้สมมติฐานของอายุสัญญาโครงการประกอบกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ๑๐ ปี และพื้นที่ประกอบกิจการประมาณ ๒๐,๐๐๐ ตารางเมตร โดยผู้รับสัมปทานเป็นเจ้าของและดำเนินการร้านค้าย่อยเองทั้งหมด

(ข) การลงทุนในส่วนภาครัฐเป็นเงินประมาณ ๔๓๕,๖๗๐,๔๕๔ บาท ประกอบด้วย มูลค่าก่อสร้างอาคารตามสัดส่วนพื้นที่ประกอบกิจการโดยนำอายุการใช้งานของอาคารระยะเวลา ๓๐ ปี มาคำนวณเพื่อหาต้นทุนมูลค่าก่อสร้างอาคารด้วย และค่าเช่าที่ ทอท. จะต้องจ่ายให้กรมธนารักษ์ตามสัดส่วนพื้นที่ประกอบกิจการ

(ค) การลงทุนในส่วนภาคเอกชนเป็นเงินประมาณ ๔๑๐,๙๕๒,๘๘๕ บาท ประกอบด้วย เงินลงทุนในการตกแต่งร้านค้า เงินลงทุนงานระบบ และต้นทุนของสินค้าในวันเริ่มเปิดทำการ ๕ ประเภทหลัก ได้แก่ การจำหน่ายสินค้าและของที่ระลึก การจำหน่ายอาหารและเครื่องดื่ม บริการเพื่อสุขภาพ บริการห้องพักและห้องรับรอง และธุรกิจธนาคาร

รวมมูลค่าการลงทุนทั้งในส่วนของภาครัฐและเอกชนเป็นมูลค่าลงทุนโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ฯ เป็นเงินประมาณ ๘๔๖,๖๒๓,๓๓๙ บาท

๑.๒ การดำเนินการด้านสัญญา

(๑) สัญญาอนุญาตให้ประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากร ณ ทำอากาศยานสุวรรณภูมิและทำอากาศยานภูมิภาค ที่ ทสภ.๑-๐๗/๒๕๔๗ ลงวันที่ ๒๐ เมษายน ๒๕๔๗ อนุญาตให้บริษัทคิง เพาเวอร์ ดิวตี้ฟรี จำกัด ประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากร มีกำหนดระยะเวลา ๑๐ ปี นับตั้งแต่วันที่ทำอากาศยานสุวรรณภูมิเปิดให้บริการอย่างเป็นทางการ และจำนวนเงินค่าผลประโยชน์ตอบแทนขั้นต่ำตามเงื่อนไขสัญญา กำหนดจากจำนวนพื้นที่จำหน่ายสินค้า ณ ทำอากาศยานสุวรรณภูมิตั้งแต่ไม่ต่ำกว่า ๕,๐๐๐ ตารางเมตร โดยบริษัทฯ ตกลงชำระค่าผลประโยชน์ตอบแทนให้ ทอท. เป็นรายเดือน ในอัตราร้อยละ ๑๕ ถึงร้อยละ ๒๐ ในแต่ละปีของยอดจำหน่ายสินค้าปลอดอากรทั้งหมดในรอบเดือนนั้นๆ โดยผลประโยชน์ตอบแทนที่

บริษัทฯ ตกลงชำระให้ ทอท. เมื่อรวมกันตลอดอายุสัญญาแล้ว จะมีจำนวนเงินค่าผลประโยชน์ตอบแทนขั้นต่ำรวมเป็นเงิน ๑๖,๘๓๒,๐๐๐,๐๐๐ บาท

(๒) สัญญาโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสาร ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ ที่ ทสภ.๑-๐๑/๒๕๔๘ ลงวันที่ ๒๕ มีนาคม ๒๕๔๘ อนุญาตให้บริษัทคิง เพาเวอร์ สุวรรณภูมิ จำกัด บริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสาร ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ มีกำหนดระยะเวลา ๑๐ ปี นับตั้งแต่วันที่ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิเปิดให้บริการอย่างเป็นทางการ และยอดเงินประกันรายได้ขั้นต่ำตามสัญญา กำหนดจากจำนวนพื้นที่ของโครงการภายในอาคารผู้โดยสารท่าอากาศยานสุวรรณภูมิประมาณ ๒๐,๐๐๐ ตารางเมตร โดยบริษัทฯ ตกลงชำระค่าผลประโยชน์ตอบแทนให้ ทอท. ในอัตราร้อยละ ๑๕ ของยอดรายได้ หรือตามจำนวนเงินค่าผลประโยชน์ตอบแทนขั้นต่ำที่กำหนดไว้ในสัญญา โดยมียอดเงินประกันรายได้ขั้นต่ำในปีที่ ๑ เป็นจำนวนเงิน ๑,๔๓๑,๐๐๐,๐๐๐ บาท และตามจำนวนเงินที่จะมีการปรับในปีต่อ ๆ ไปทุกปีตามวิธีการคำนวณที่ระบุไว้ในสัญญาดังกล่าว

๑.๓ การเข้าใช้พื้นที่ของบริษัท

(๑) ทอท. ได้ดำเนินการตรวจสอบการใช้พื้นที่ร่วมกับผู้แทนของทั้งสองบริษัท ปรากฏรายละเอียดดังนี้

	พื้นที่ประกอบกิจการ(ตารางเมตร)	พื้นที่งานระบบ (ตารางเมตร)	พื้นที่จัดเก็บสินค้า(ตารางเมตร)	รวม (ตารางเมตร)
๑. ร้านค้าปลอดอากร	๙,๕๓๘.๔๙	๘๐๙.๗๘	๑,๔๗๑.๗๕	๑๑,๘๒๐.๐๒
๒. โครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์	๒๒,๐๔๒.๔๙	๗๖๙.๙๖	๓,๐๑๕.๒๒	๒๕,๘๒๗.๖๗

(โดยโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ฯ ได้นับรวมพื้นที่ของ City Garden ซึ่งอยู่นอกขอบเขตของเงื่อนไขสัญญา และได้นำมาใช้ประโยชน์เชิงพาณิชย์จำนวนประมาณ ๑๑,๐๖๐ ตารางเมตรด้วย)

(๒) จากหลักฐานที่บริษัทคิง เพาเวอร์ ดิวตี้ฟรี จำกัด ได้ยื่นเรื่องขออนุญาตต่อกรมศุลกากร เพื่อประกอบกิจการร้านค้าปลอดอากร ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ และท่าอากาศยานภูมิภาค ใช้พื้นที่ประกอบกิจการประมาณ ๑๑,๐๐๐ ตารางเมตร

๒. ข้อพิจารณาของ ทอท.

ทอท. พิจารณาแล้วเห็นว่า การเข้าดำเนินงานของบริษัทคิง เพาเวอร์ ดิวตี้ฟรี จำกัด ในโครงการร้านค้าปลอดอากร ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานภูมิภาค และบริษัทคิง เพาเวอร์ สุวรรณภูมิ จำกัด ในโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคาร

ผู้โดยสาร ทำอากาศยานสุวรรณภูมิ น่าจะอยู่ในบังคับที่จะต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ ด้วยเหตุผลดังนี้

๒.๑ โครงการร้านค้าปลอดอากร ณ ทำอากาศยานสุวรรณภูมิ

เมื่อพิจารณาจากรายงานของบริษัทที่ปรึกษาตามข้อ ๑.๑ (๑) ซึ่งได้วิเคราะห์ว่า โครงการดังกล่าวมีวงเงินลงทุนทั้งโครงการเป็นเงินประมาณ ๘๑๓,๘๓๘,๔๔๓ บาท คิดคำนวณบนสมมุติฐานของการดำเนินงาน ๕ ปี และใช้พื้นที่ประกอบกิจการ ๕,๐๐๐ ตารางเมตร แต่ข้อเท็จจริงปรากฏว่าบริษัทคิง เพาเวอร์ ดิวตี้ฟรี จำกัด ได้ใช้พื้นที่ประกอบกิจการตามโครงการนี้เป็นเวลา ๑๐ ปี และใช้พื้นที่ประกอบกิจการเฉพาะที่ทำอากาศยานสุวรรณภูมิสูงถึงประมาณ ๑๑,๐๐๐ ตารางเมตร

๒.๒ โครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์

เมื่อพิจารณาจากรายงานของบริษัทที่ปรึกษาตามข้อ ๑.๑ (๒) มีข้อนำสังเกตเกี่ยวกับการคิดคำนวณการลงทุนในส่วนของภาครัฐ ซึ่งมีจำนวนที่ใกล้เคียงกับโครงการร้านค้าปลอดอากร ณ ทำอากาศยานสุวรรณภูมิมาก ทั้ง ๆ ที่มีสมมุติฐานในการดำเนินงานที่แตกต่างกันทั้งเรื่องของจำนวนพื้นที่และระยะเวลาในการประกอบกิจการ กล่าวคือ โครงการร้านค้าปลอดอากร ณ ทำอากาศยานสุวรรณภูมิ อายุสัญญา ๕ ปี พื้นที่ ๕,๐๐๐ ตารางเมตร ใช้เงินลงทุนภาครัฐ ๔๐๕,๑๙๗,๕๖๔ บาท และโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ อายุสัญญา ๑๐ ปี พื้นที่ ๒๐,๐๐๐ ตารางเมตร ใช้เงินลงทุนภาครัฐ ๔๓๕,๖๗๐,๔๕๔ บาท และเมื่อวิเคราะห์โดยละเอียดพบว่า โครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ มีการนำอายุการใช้งานของอาคารระยะเวลา ๓๐ ปี มาคำนวณเพื่อหาต้นทุนมูลค่าก่อสร้างอาคารด้วย ซึ่งมีผลทำให้มูลค่าก่อสร้างอาคารต่ำกว่าราคาก่อสร้างตามสัญญา

๓. ข้อหารือของ ทอท.

เพื่อให้การดำเนินการของ ทอท. เป็นไปด้วยความถูกต้องและสอดคล้องกับข้อกำหนด ทอท. จึงขอหารือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาในประเด็นดังต่อไปนี้

๓.๑ การคำนวณมูลค่าลงทุนโครงการของการดำเนินงานตามสัญญาทั้งสองฉบับของบริษัทที่ปรึกษา ถูกต้องตามหลักเกณฑ์ของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ หรือไม่ อย่างไร

๓.๒ การทำสัญญาทั้งสองฉบับระหว่าง ทอท. กับคู่สัญญาตามเงื่อนไขของสัญญา ถูกต้องตามหลักเกณฑ์ของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ หรือไม่ อย่างไร

๓.๓ ในกรณีที่การทำสัญญาทั้งสองฉบับมิได้ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ จะทำให้สัญญาทั้งสองฉบับดังกล่าวมีผลบังคับใช้หรือไม่ เพียงใด และ ทอท. จะต้องดำเนินการต่อไปอย่างไร

อนึ่ง เนื่องจากการดำเนินงานของทั้งสองโครงการเป็นเรื่องที่มีผลกระทบสำคัญต่อ ทอท. ในการบริหารงานท่าอากาศยานสุวรรณภูมิในขณะนี้เป็นอย่างมาก จึงขอให้สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกาได้ให้ความอนุเคราะห์พิจารณาข้อหาหรือเรื่องนี้เป็นกรณีพิเศษเร่งด่วนเพื่อที่ ทอท. จะได้นำคำวินิจฉัยดังกล่าวใช้เป็นแนวทางในการดำเนินการต่อไป

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) ได้พิจารณาข้อหาหรือของบริษัทท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) (ทอท.) โดยมีผู้แทนสำนักนายกรัฐมนตรี (สำนักงานคณะกรรมการพัฒนาการเศรษฐกิจและสังคมแห่งชาติ) ผู้แทนกระทรวงการคลัง (สำนักงานคณะกรรมการนโยบายรัฐวิสาหกิจ) ผู้แทนกระทรวงคมนาคม (สำนักงานปลัดกระทรวง) และผู้แทนบริษัทท่าอากาศยานไทย จำกัด (มหาชน) เป็นผู้ชี้แจงข้อเท็จจริงแล้ว สรุปจากคำชี้แจงของผู้แทน ทอท. ได้ว่า ทอท. ประสงค์จะหาหรือในประเด็นปัญหาดังต่อไปนี้

ประเด็นที่หนึ่ง การกำหนดมูลค่าอาคารเพื่อใช้คำนวณวงเงินหรือทรัพย์สินของการลงทุนในโครงการอนุญาตประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากร ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานภูมิภาค และโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสารท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ ถูกต้องตามหลักเกณฑ์ของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ หรือไม่

ประเด็นที่สอง การทำสัญญาอนุญาตประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากร ณ ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิและท่าอากาศยานภูมิภาค และสัญญาโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ ณ อาคารผู้โดยสาร ท่าอากาศยานสุวรรณภูมิ ถูกต้องตามหลักเกณฑ์ของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ หรือไม่ และในกรณีที่การทำสัญญาทั้งสองฉบับมิได้ปฏิบัติตามหลักเกณฑ์ของพระราชบัญญัติดังกล่าว จะทำให้สัญญาดังกล่าวมีผลบังคับใช้หรือไม่ เพียงใด และ ทอท. จะต้องดำเนินการต่อไปอย่างไร

คณะกรรมการกฤษฎีกา (คณะพิเศษ) พิจารณาประเด็นข้อหาหรือดังกล่าวแล้วมีความเห็นดังนี้

ประเด็นที่หนึ่ง เห็นว่า โครงการที่จะต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ จะต้องเป็นโครงการที่ให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ และการลงทุนนั้นมีวงเงินหรือทรัพย์สินตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไปหรือตามวงเงินหรือทรัพย์สินที่กำหนดเพิ่มขึ้นโดยพระราชกฤษฎีกา^๑ ซึ่ง

^๑ มาตรา ๕ ในพระราชบัญญัตินี้

๑ล๑

๑ล๑

“กิจการของรัฐ” หมายความว่า กิจการที่ส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจ หน่วยงานอื่นของรัฐหรือราชการส่วนท้องถิ่นหน่วยใดหน่วยหนึ่งหรือหลายหน่วยรวมกัน ซึ่งมีอำนาจหน้าที่ต้องทำตามกฎหมายหรือกิจการที่จะต้องใช้ทรัพยากรธรรมชาติ หรือทรัพย์สินของส่วนราชการ รัฐวิสาหกิจ หน่วยงานอื่นของรัฐ หรือราชการส่วนท้องถิ่นหน่วยใดหน่วยหนึ่งหรือหลายหน่วยรวมกัน

(มีต่อหน้าถัดไป)

คณะกรรมการกฤษฎีกาได้เคยวางบรรทัดฐานเกี่ยวกับวงเงินหรือทรัพย์สินตามบทนิยาม “โครงการ” ในมาตรา ๕ แห่งพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ ไว้ว่า หมายความว่า วงเงินหรือทรัพย์สินของการลงทุนในกิจการของรัฐในส่วนของรัฐและในส่วนของเอกชนที่เข้ามาร่วมลงทุนในโครงการซึ่งจะทำให้โครงการนั้นบรรลุผล^๒ และสามารถดำเนินกิจการนั้นให้คงอยู่ได้ เช่น มูลค่าของที่ดิน อาคาร หรือทรัพย์สินในการดำเนินโครงการ เป็นต้น โดยต้องพิจารณามูลค่าของการลงทุนที่แท้จริงทั้งหมดตลอดทั้งโครงการ^๓ ประกอบกับคณะกรรมการกฤษฎีกาได้เคยวินิจฉัยให้ความเห็นในข้อหารือของ ทอท. กรณีโครงการจัดตั้งร้านค้าปลอดอากร ณ สนามบินสุวรรณภูมิ^๔ ไว้แล้วว่า โครงการดังกล่าวเป็นการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ โดยการประเมินวงเงินการลงทุนของโครงการนั้นจะต้องนำวงเงินการลงทุนในการซื้อสินค้าคลังเพื่อการจำหน่าย เฉพาะในส่วนที่จะต้องจัดให้มีและเป็นสาระสำคัญอันจะทำให้โครงการดังกล่าวบรรลุผล มารวมเข้ากับมูลค่าของที่ดิน อาคาร และอุปกรณ์ที่เกี่ยวข้องด้วย

สำหรับประเด็นที่ข้อหารือเกี่ยวกับการคำนวณมูลค่าของอาคารนั้น เห็นว่า การคำนวณมูลค่าของอาคารเพื่อนำมารวมคำนวณมูลค่าการลงทุนของโครงการอนุญาตประกอบกิจการจำหน่ายสินค้าปลอดอากรฯ และโครงการบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ฯ ได้แก่ มูลค่าของอาคารที่แท้จริงเฉพาะส่วนที่อนุญาตให้เอกชนมีสิทธิเข้าใช้ในการดำเนินการหรือประกอบ

(ต่อจากเชิงอรรถที่ ๑)

“โครงการ” หมายความว่า การลงทุนในกิจการของรัฐ และการลงทุนนั้นมีวงเงินหรือทรัพย์สินตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาทขึ้นไปหรือตามวงเงินหรือทรัพย์สินที่กำหนดเพิ่มขึ้นโดยพระราชกฤษฎีกา

“ร่วมงานหรือดำเนินการ” หมายความว่า ร่วมลงทุนกับเอกชนไม่ว่าโดยวิธีใด หรือมอบให้เอกชนลงทุนแต่ฝ่ายเดียว โดยวิธีการอนุญาต หรือให้สัมปทาน หรือให้สิทธิไม่ว่าในลักษณะใด

ฯลฯ

ฯลฯ

^๒ บันทึก เรื่อง การให้เอกชนเช่า ลงทุน บริหารและประกอบการท่าเทียบเรือ A ๓ ในท่าเรือแหลมฉบังของการท่าเรือแห่งประเทศไทย ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๖๐๑/๑๐๔๙ ลงวันที่ ๒๐ พฤศจิกายน ๒๕๔๑ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี (เรื่องเสร็จที่ ๗๘๖/๒๕๔๑)

^๓ บันทึก เรื่อง การจัดหาประโยชน์ในที่ราชพัสดุ (กรณีโครงการพัฒนาที่ราชพัสดุบริเวณกรมปศุสัตว์) ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๖๐๑/๓๓๐ ลงวันที่ ๑๙ เมษายน ๒๕๔๒ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี (เรื่องเสร็จที่ ๒๓๙/๒๕๔๒)

^๔ บันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง การบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ (กรณีโครงการจัดตั้งร้านค้าปลอดอากร ณ สนามบินสุวรรณภูมิ) ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๙๐๑/๐๕๖๑ ลงวันที่ ๖ มิถุนายน ๒๕๔๖ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี (เรื่องเสร็จที่ ๔๐๙/๒๕๔๖) และบันทึกสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา เรื่อง การพิจารณาทบทวนข้อหารือเกี่ยวกับการบังคับใช้พระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐ พ.ศ. ๒๕๓๕ (กรณีการจัดตั้งร้านค้าปลอดอากร ณ สนามบินสุวรรณภูมิ) ส่งพร้อมหนังสือสำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา ที่ นร ๐๙๐๑/๐๐๐๖ ลงวันที่ ๕ มกราคม ๒๕๔๗ ถึงสำนักเลขาธิการคณะรัฐมนตรี (เรื่องเสร็จที่ ๔/๒๕๔๗)

กิจการทั้งหมดในแต่ละโครงการ โดยไม่ต้องนำค่าเสื่อมราคาของอาคารมาคำนวณนับรวมด้วย

ประเด็นที่สอง เห็นว่า การพิจารณาว่าการทำสัญญาเกี่ยวกับโครงการใดจะถูกต้องตามหลักเกณฑ์ของพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ หรือไม่ นั้น จะต้องพิจารณาเสียก่อนว่า โครงการนั้นเป็นโครงการที่อยู่ในบังคับต้องปฏิบัติตามพระราชบัญญัติว่าด้วยการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ หรือไม่ ซึ่งคณะกรรมการกฤษฎีกาได้เคยวินิจฉัยให้ความเห็นไว้แล้วว่า การให้เอกชนเข้าดำเนินการร้านค้าปลอดอากรและบริหารจัดการกิจกรรมเชิงพาณิชย์ในท่าอากาศยานของ ทอท. เป็นการให้เอกชนเข้าร่วมงานหรือดำเนินการในกิจการของรัฐฯ จึงเป็นเรื่องที่ ทอท. ในฐานะหน่วยงานเจ้าของโครงการจะต้องพิจารณารายละเอียดข้อเท็จจริงในการคำนวณมูลค่าการลงทุนของโครงการ และหากเห็นว่ามูลค่าการลงทุนของโครงการตามที่ ทอท. ประสงค์จะให้ดำเนินการมีวงเงินหรือทรัพย์สินตั้งแต่หนึ่งพันล้านบาท การทำสัญญาเกี่ยวกับโครงการนั้น ทอท. ก็จะต้องดำเนินการให้เป็นไปตามกฎหมายต่อไป โดยคำนึงถึงประโยชน์ของรัฐและความเสียหายที่อาจเกิดขึ้นด้วย

(ลงชื่อ) พรทิพย์ จਾਲะ

(คุณพรทิพย์ จาละ)

เลขาธิการคณะกรรมการกฤษฎีกา

สำนักงานคณะกรรมการกฤษฎีกา

มีนาคม ๒๕๕๐